

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 12920061150481

UDC \_\_\_\_\_

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

企业集团从属公司破产债权人  
利益的法律保护研究

Studies on Legal Protection of the Bankruptcy Creditors'  
Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups

林 丽 玉

指导教师姓名: 卢 炯 星 教 授

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2009 年 4 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名): 林 丽 玉

2009 年 4 月 13 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：林 丽 玉

2009 年    4 月 13    日

## 内 容 摘 要

本文主要针对我国有些企业集团利用破产进行欺诈，损害债权人利益的客观情形，以公平原则为首要价值目标，从对企业集团的概述入手，探讨企业集团从属公司破产债权人的法律保护问题。传统商事法律是以单一企业形态为基础制定的，随着企业集团成为经济社会的主流，其支柱性制度即“公司法人人格独立”和“股东有限责任”已成为企业集团破产债权人法律保护的瓶颈，有必要对其重新检讨。目前，我国企业集团破产法律规制付诸阙如，债权人无法获得公平清偿，其对市场经济的破坏作用是显而易见的。本文试图通过对我国公司人格否认制度的完善，对西方国家衡平居次原则的借鉴，寻求企业集团从属公司破产债权人法律保护的路径，希望能对我国企业集团从属公司破产债权人的法律保护提出一些有益的建议。

文章由四部分构成：

第一章为企业集团从属公司破产债权人利益保护概述。本章对企业集团的相关概念进行了界定，并分析了控制公司与从属公司之间的关系和保护从属公司破产债权人利益的必要性，为下文打下基础。

第二章分析了我国法律对企业集团从属公司破产债权人利益保护的现状与不足。

第三章从国外及台湾地区关于企业集团从属公司破产债权人利益保护的立法及实践入手，探索出两条保护从属公司破产债权人利益的途径，即运用法人人格否认制度和衡平居次原则来实现。

第四章在借鉴国外立法经验的基础上，提出我国对企业集团从属公司破产债权人利益保护的立法完善建议。

**关键词：** 从属公司；破产债权人；利益保护

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

In the light of the objective situation that the corporate groups in our country use bankruptcy as a fraud to infringe the bankruptcy creditors' interests, this article which regards the principle of equity as the primary value, mainly discusses the problems about legal protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups. And it starts from an overview of corporate groups. The traditional commercial law only regulates single and independent entities. With the corporate groups becoming economic and social mainstream, its pillar systems that are "the company's independent personality" and "limited liability of shareholders" have become the bottleneck of legal protection of the bankruptcy creditors in corporate groups. So it's necessary to review the systems. At present, the bankruptcy creditors can not obtain a fair compensation as a result of China's lack of legal regulation of the bankruptcy of corporate groups, which causes serious destruction to the market economy. This article attempts to seek paths to protect the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups through the improvement of the system of "Piercing the Corporate Veil" and with the reference of "the Principles of Equitable Subordination" from western countries, hoping that it can carry out some useful legislation suggestions on the protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups.

This article consists of four chapters:

The first chapter is the outline on the protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups. At first the relevant concepts of corporate groups are defined and the relations between dominating and subsidiary companies are analyzed. Then the necessity of protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company is discussed to lay a foundation for below.

The second chapter analyzes the status quo and deficiency of China's Legislation of protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups.

The third chapter explores two paths to protect the bankruptcy creditors of subsidiary company profited from the legislation and practice of protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups that come from Taiwan region and abroad, which are realized through the systems of "Piercing the Corporate Veil" and "the Principles of Equitable Subordination".

The last chapter carries out some legislation suggestions on protection of the bankruptcy creditors of subsidiary company in corporate groups on the foundation of the reference of oversea legislative experience.

**Key Words:** Subsidiary Company; Bankruptcy Creditors; Protection of Interests.

## 目 录

引 言 .....	1
第一章 企业集团从属公司破产债权人利益保护概述.....	3
第一节 企业集团及控制从属公司概述.....	3
一、企业集团的定义.....	3
二、控制公司与从属公司的界定.....	5
三、控制公司与从属公司的关系.....	7
四、控制公司和从属公司与母子公司的区别.....	8
第二节 企业集团从属公司破产债权人利益保护的必要性.....	9
一、企业集团从属公司破产债权人利益受损的现实表现.....	9
二、关联企业存在的控制与从属关系增强了从属公司债权人的风险	10
三、有限责任制度给从属公司的债权人带来一定的风险.....	10
第二章 我国法律对企业集团从属公司破产债权人利益保护的现状与不足 .....	13
第一节 企业集团从属公司破产债权人利益保护的现状.....	13
一、我国公司法对关联企业债权人利益保护的规定及不足.....	13
二、我国破产法对关联企业破产的规定及缺陷.....	15
三、我国有关法规及司法解释对关联企业破产的阐释与不足.....	15
第二节 我国立法对企业集团从属公司破产债权人利益保护的不足 .....	17
第三章 完善企业集团从属公司破产债权人利益保护的途径.....	19
第一节 控制公司对从属公司的债务责任 .....	19
一、各国关于控制公司对从属公司责任承担的理论及实践.....	20
二、国外控制公司对从属公司责任承担理论的分析与比较及其对我国的借鉴意义.....	26
第二节 控制公司对从属公司的债权清偿顺位 .....	29
一、衡平居次原则的确立及立法情况.....	30
二、衡平居次原则在我国的适用.....	32



## 第四章 我国企业集团从属公司破产债权人利益保护的立法完善

建议.....	37
第一节 采取何种立法模式对企业集团从属公司破产债权人利益进行保护.....	37
一、立法模式的选择.....	37
二、我国目前不宜制定单独的“企业集团法” .....	38
第二节 对保护企业集团从属公司破产债权人利益的立法建议.....	38
一、对企业集团进行立法 .....	39
二、修改公司法并出台《公司法》司法解释，使公司法人人格否认制度更具可操作性 .....	39
三、在《破产法》中增加有关企业集团破产的规定.....	41
四、在民事诉讼法中规定从属公司破产债权人对控制公司的直接诉权.....	42
五、合理分配诉讼程序中的举证责任.....	43
结    语.....	45
参考文献.....	46
后    记.....	49

## CONTENTS

<b>Preface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The Overview of Protection of the Bankruptcy Creditors of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 The Overview of Corporate Groups and Dominating and Subsidiary Companies.....</b>	<b>3</b>
Section 1 The Definition of Corporate Groups.....	3
Section 2 The Definition of Dominating and Subsidiary Companies.....	5
Section 3 The Relations between Dominating and Subsidiary Companies...	7
Section 4 The Difference between Dominating and Subsidiary Companies and Parent - Subsidiary Corporate .....	8
<b>Subchapter 2 The Necessity of Protection of the Bankruptcy Creditors’ Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>9</b>
Section 1 The Fact that the Bankruptcy Creditors’ Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups are Infringed .....	9
Section 2 The Controlling and Controlled Relations in Affiliated Enterprise Result in the Increase of Risks the Subsidiary Company Creditors Face.....	10
Section 3 The Limited Liability of Shareholders Brings Certain Risks to the Creditors of Subsidiary Company .....	10
<b>Chapter 2 The Status Quo and Deficiency in Chinese Legislation of Protection of the Bankruptcy Creditors of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 1 The Status Quo in Legislation of Protection of the Bankruptcy Creditors of Subsidiary Company in Corporate Groups...</b>	<b>13</b>
Section 1 The Regulation on Protection of Affiliated Enterprise’s Creditors	

	in the Corporate Law and Its Deficiency.....	13
Section 2	The Regulation on the Bankruptcy of Affiliated Enterprise in the Bankruptcy Law and Its Deficiency .....	15
Section 3	The Explanation on the Bankruptcy of Affiliated Enterprise in Relevant Regulations and Judicial Interpretation and Their Deficiency.....	15
<b>Subchapter 2</b>	<b>The Deficiency of Legislation of Protection of the Bankruptcy Creditors of Subsidiary Company in Corporate Groups...</b>	<b>17</b>
<b>Chapter 3</b>	<b>The Paths to Improve Protection of the Bankruptcy Creditors' Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>19</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The Liability of Dominating Company to Subsidiary Company.....</b>	<b>19</b>
Section 1	The Theories and Practices on the Liability of Dominating Company to Subsidiary Company in Foreign Countries.....	20
Section 2	The Analysis and Comparison of Oversea Theories on the Liability of Dominating Company to Subsidiary Company and Their References for China .....	26
<b>Subchapter 2</b>	<b>The Credit Claim Order of Dominating Company to Subsidiary Company.....</b>	<b>29</b>
Section 1	The Establishment and Legislation of the Principles of Equitable Subordination .....	30
Section 2	The Application of the Principles of Equitable Subordination in Our Country.....	32
<b>Chapter 4</b>	<b>The Legislation Improvement Suggestions about Protection of the Bankruptcy Creditors' Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups...</b>	<b>37</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Applying Which Legislative Mode to Protect the Bankruptcy</b>	

<b>Creditors' Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>37</b>
Section 1 The Selection of Legislative Mode in Our Country .....	37
Section 2 It's Inappropriate for China to Enact the Single "Corporate Groups Law".....	38
<b>Subchapter 2 Legislation Suggestions about the Protection of the Bankruptcy Creditors' Interests of Subsidiary Company in Corporate Groups.....</b>	<b>38</b>
Section 1 Formulate Laws about Corporate Groups .....	39
Section 2 Revise the Company Law and Promulgating the "Company Law" Judicial Interpretation to Make the System of "Disregard of Corporate Personality" More Operational.....	39
Section 3 Add Provisions of the Bankruptcy of Corporate Groups to the "Bankruptcy Law".....	41
Section 4 Prescribe the Subsidiary Company Bankruptcy Creditors' Direct Right of Appeal to the Dominating Company in the Civil Procedure Law.....	42
Section 5 Distribute the Burden of Proof in the Proceedings Reasonably.....	43
<b>Conclusion .....</b>	<b>45</b>
<b>Bibliography.....</b>	<b>46</b>
<b>Postscript.....</b>	<b>49</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引 言

企业集团在正常经营的情况下，所产生的法律问题较少，但如果破产，则基于集团结构所产生的法律问题就会变得非常复杂而又难以处理。<sup>①</sup>这是因为控制公司往往会利用它在从属公司中的特殊地位利用从属公司的破产获取自己的经济利益，甚至放任或间接致使从属公司破产从而实现整个关联企业的总体利益。正如英国的学者所言：“一个母公司可以产下许多子公司，它们都受到母公司股东直接或间接控制，如子公司之一，用比喻说，是一胎生下来动物中的一个发育不合格者将近破产，那么使股东们高兴的是，母公司和其他子公司将更昌盛，他们对破产子公司的债务无任何责任。”<sup>②</sup>这在一定程度上既会损害从属公司的根本利益，也会损害从属公司债权人的利益，因为控制公司往往会利用自己的控制权操纵从属公司破产。例如，2001 年的猴王破产案就是一个典型的因控制股东滥用控制权导致上市公司债权人巨额损失的例子。猴王集团是上市公司猴王股份的绝对控股股东，其利用控制权力，向上市公司负债达 8 亿多元。2001 年 1 月 18 日，严重资不抵债的猴王集团向宜昌中院提出破产申请。2 月 16 日，宜昌中院东山破产法庭对猴王集团破产申请立案。2 月 27 日，该院裁定猴王集团破产并予以公告。由于猴王集团的破产使猴王股份有限公司 5.9 亿元的应收账款大多数收不回来，而且猴王股份有限公司还必须承担对猴王集团 2 亿多元的担保，这使得原本就经营不佳的猴王股份有限公司连带资不抵债，失去了生存的能力，猴王股份公司的债权人权益因此受到严重损害。还有一个类似的案例，即 2007 年山东金麒麟集团掌控人孙忠义将商标从合资公司“转入”自己的私营企业，然后宣布合资公司破产，损害了破产子公司债权人的权益，引起了破产子公司债权人的强烈不满。像这种企业集团利用其从属公司的破产，损害债权人利益的案例还很多，在此不赘述。

---

<sup>①</sup> JONATHAN, LANDERS. A United Approach to Parent, Subsidiary and Affiliate Question Bankruptcy[J]. The University of Chicago Law Review, 1975, Vol. 42, No. 4: pp. 590.

<sup>②</sup> 转引自王勇. 简析关联企业破产中的特殊债权人问题——从一个假设谈起[J]. 商业研究, 2006, (3): 61.

企业集团作为生产社会化的产物，对一国的经济发展和国际竞争力的提高有着重要意义。原则上，企业集团的成员都是具有独立法律地位的经济实体，依法自主自主经营和独立承担民事责任。但是事实上，企业集团往往是纵横交错、相互协同的利益团体，他们的一致行动往往置外部债权人于不利地位。尤其是当集团中的个别成员陷入破产困境时，其他集团成员在获得清偿方面具有一种事实上的优先地位，因而形成一种不公平清偿的局面。企业集团还可以通过安排个别成员公司的策略性破产，向市场转嫁风险或者攫取不正当利益。企业集团的这种相对优势，源自其内部成员与外部当事人之间在“信息对称性”方面的差异。一般地说，集团内部成员总是能够更及时掌握债务人的财务状况并与之达成相应的清偿安排。因此，如何在鼓励企业集团发展的同时，加强对外部债权人的保护，以实现破产法的公平清偿目标，是目前亟须研究解决的重要问题。

## 第一章 企业集团从属公司破产债权人利益保护概述

本章界定了企业集团和控制公司、从属公司的概念，并指出运用控制从属公司的称谓比运用母子公司的称谓合适，接着分析了控制公司与从属公司之间的关系，进而提出保护从属公司破产债权人利益的必要性。

### 第一节 企业集团及控制从属公司概述

当今世界，公司的组织模式早已突破了单一的公司形式，取而代之的是由众多不同形式的企业组成的企业集团，特别是二十一世纪六、七十年代以后，公司集团化的趋势更是势不可挡。据统计，1982年美国就有275家制造公司集团的资产总额超过10亿美元，这275家公司集团经营业务量占当时美国销售额的66.4%，制造业利润的72.4%。当时1000家美国最大的工业公司集团每家平均拥有48个子公司。而目前，全球共有6万多家跨国公司，在全世界拥有80万多家海外分公司，它们掌管着全球1/3的生产、全世界70%的对外直接投资、2/3的国际贸易和75%以上的专利和技术转让。

①

由此可见，企业集团已经作为一股不可阻挡的力量登上历史舞台，在经济发展中扮演着越来越重要的角色。法律的功能是既要促进经济发展，也要保护利益相关者以维持平衡。本文就是拟探讨，如何在鼓励发展企业集团的同时，保护利益相关者——从属公司破产债权人的利益。那么，我们首先需要明确的是：何谓企业集团，何为关联企业，何为控制公司和从属公司，为什么要对企业集团从属公司破产债权人的利益给予特殊保护。

#### 一、企业集团的定义

准确地说，企业集团并不是一个法律用语，在大多数国家它仅是一个学术词汇，法律上的用语多为关联企业、母子公司、控制公司或从属公司

① 李晓璐.跨国公司的内部贸易及其影响[EB/OL].

<http://www.51kj.com.cn/news/20061106/n94899.shtml>, 2006-11-06.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库